

学校编码: 10384

分类号\_\_\_\_\_密级\_\_\_\_\_

学号: 13020091150253

UDC \_\_\_\_\_

厦 门 大 学

硕 士 学 位 论 文

政府救市决策中私权保护的程序保障

Private Rights Procedure Protection in the Government  
Bailout

谷世英

指导教师姓名: 肖伟教授

专 业 名 称: 法律硕士

论文提交日期: 2012 年 4 月

论文答辩时间: 2012 年 月

学位授予日期: 2012 年 月

答辩委员会主席:

评 阅 人:

2012 年 4 月

## 厦门大学学位论文原创性声明

本人呈交的学位论文是本人在导师指导下,独立完成的研究成果。本人在论文写作中参考其他个人或集体已经发表的研究成果,均在文中以适当方式明确标明,并符合法律规范和《厦门大学研究生学术活动规范(试行)》。

另外,该学位论文为( )课题(组)的研究成果,获得( )课题(组)经费或实验室的资助,在( )实验室完成。(请在以上括号内填写课题或课题组负责人或实验室名称,未有此项声明内容的,可以不作特别声明。)

声明人(签名):

年 月 日

# 厦门大学学位论文著作权使用声明

本人同意厦门大学根据《中华人民共和国学位条例暂行实施办法》等规定保留和使用此学位论文，并向主管部门或其指定机构送交学位论文（包括纸质版和电子版），允许学位论文进入厦门大学图书馆及其数据库被查阅、借阅。本人同意厦门大学将学位论文加入全国博士、硕士学位论文共建单位数据库进行检索，将学位论文的标题和摘要汇编出版，采用影印、缩印或者其它方式合理复制学位论文。

本学位论文属于：

（        ） 1. 经厦门大学保密委员会审查核定的保密学位论文，  
于        年        月        日解密，解密后适用上述授权。

（        ） 2. 不保密，适用上述授权。

（请在以上相应括号内打“√”或填上相应内容。保密学位论文应是已经厦门大学保密委员会审定过的学位论文，未经厦门大学保密委员会审定的学位论文均为公开学位论文。此声明栏不填写的，默认为公开学位论文，均适用上述授权。）

声明人（签名）：

年                      月                      日

厦门大学博硕士论文摘要库

## 摘 要

关于政府救市的必要性这一问题理论界已经进行了长期的论证，然而在实践中各国政府救市的行动不止。同时，在以往的讨论中对政府救市的法治化也有了大量的研究，这为本文提供了大量的研究资料以及理论基础。政府救市行为主要包括决策行为、执行行为、监督行为等。关于执行行为和监督行为各国都已经建立了相对完善的程序保障，而决策行为在政府救市时期最具特殊性。且政府救市决策行为具有一定的特殊属性，会对私权造成深远的影响，而对于政府救市决策中私权保护的最有效的手段就是程序保障。故本文将在现有的可供选择的程序范围内，同时借鉴域外相关程序的有益经验，构建符合政府救市决策特殊性的相关程序以保障政府救市中的私权。本文除引言和结语外，全文分为三章。

本文第一章对政府救市决策中私权保护的程序保障进行概述。第一节主要阐述政府救市决策中私权保护程序保障的内涵及原因。第二节介绍政府救市决策中私权保护程序保障的具体形式。第三节论述政府救市决策中私权保护程序保障的意义。第二章针对域外政府决策中私权保护程序保障进行比较分析。第三章指出我国政府救市决策中私权保护程序保障的现状，提出我国政府救市决策中私权保护程序保障构建的具体建议，以完善政府救市决策中私权保护相关程序保障。

**关键词：**政府救市决策；私权保护；程序保障

厦门大学博硕士论文摘要库

## Abstract

There have been long-term arguments among the theory circle concerning the necessity of government bailouts, at the same time in practice, bailouts are continually set out by various government. Lots of research on legislation of government bailouts during the former arguments provides a great deal of materials and theoretical basis. Government bailouts behaviors mainly include decision behavior, execution behavior and supervisor behavior. Countries have set up relatively sound procedure protection system for execution and supervisor behavior has been relatively better guaranteed by the procedure of various countries. Thus decision behavior is the most special one in the period of government bailouts. Decision behavior in government bailouts may have a profound effect on private rights due to its special features, and procedure protection is the most effective way of private rights protection in decision behavior. Therefore this paper will be based on the current procedure, as well as some useful experience of related procedure overseas, then constitute a procedure system which fits on the particularity of government bailouts decision.

Chapter one is an overview of private rights protection in government bailouts decision. Chapter two compares and analyzes the procedure protection of private rights in government bailouts overseas. Chapter three analyzes the current situation in China, and composes some specific suggestions in constructing a better procedure protection of private rights system in our government bailouts.

**Keywords:** Government Bailouts Decision; Private Rights Protection;  
Procedure protection

厦门大学博硕士论文摘要库



# 目录

|                                    |    |
|------------------------------------|----|
| 引 言 .....                          | 1  |
| 第一章 政府救市决策中私权保护的程序保障概述 .....       | 3  |
| 第一节 政府救市决策中私权保护程序保障内涵、原因及特点 .....  | 3  |
| 一、程序保障之内涵 .....                    | 3  |
| 二、程序保障之原因 .....                    | 4  |
| 三、程序保障之特点 .....                    | 7  |
| 第二节 政府救市决策中私权保护程序保障的具体形式 .....     | 8  |
| 一、决策听证程序对私权的保护 .....               | 8  |
| 二、政府信息公开对私权的保护 .....               | 10 |
| 三、公益诉讼与私权保护 .....                  | 12 |
| 四、司法审查与私权的保护 .....                 | 13 |
| 第三节 政府救市决策中私权保护程序保障之意义 .....       | 13 |
| 第二章 域外政府救市决策中私权保护程序保障的考察 .....     | 15 |
| 第一节 域外政府救市决策中私权保护行政决策听证实践考察 .....  | 15 |
| 一、行政决策正式听证适用范围之考察 .....            | 15 |
| 二、行政决策非正式听证立法实践考察 .....            | 16 |
| 第二节 域外政府救市决策中私权保护信息公开的行政救济考察 ..... | 17 |
| 第三节 公益诉讼与域外政府救市决策中私权保护的考察 .....    | 19 |
| 第四节 域外政府救市决策中私权保护司法审查标准之考察 .....   | 21 |
| 第三章 我国政府救市决策中私权保护程序保障的现状与完善 .....  | 24 |
| 第一节 行政决策听证程序现状与完善 .....            | 24 |
| 一、行政决策听证程序现状 .....                 | 24 |
| 二、行政决策听证程序之完善 .....                | 25 |
| 第二节 政府信息公开的现状及其行政救济模式之选择 .....     | 27 |

|                                   |           |
|-----------------------------------|-----------|
| <b>第三节 公益诉讼现状及适格原告范围之扩张 .....</b> | <b>29</b> |
| 一、公益诉讼的现状 .....                   | 29        |
| 二、适格原告范围之扩张.....                  | 30        |
| <b>第四节 司法审查标准的现状及完善.....</b>      | <b>31</b> |
| 一、司法审查标准之现状.....                  | 31        |
| 二、司法审查标准之完善.....                  | 32        |
| <b>结    语.....</b>                | <b>34</b> |
| <b>参考文献.....</b>                  | <b>36</b> |
| <b>致    谢.....</b>                | <b>42</b> |

# CONTENTS

|  |           |
|--|-----------|
| <b>Perface.....</b>  | <b>1</b>  |
| <b>Chapter 1 Overview of Private Rights Procedure Protection in the Government Bailout Decision.....</b>                                 | <b>3</b>  |
| <b>Subchapter 1 The Connotation and Cause and Feature of the Private Rights Procedure Protection in Government Bailout Decision.....</b> | <b>3</b>  |
| Section 1 The Connotation of the Procedure Protection.....   | 3         |
| Section 2 The Cause of the Procedure Protection .....  | 4         |
| Section 3 Feature of Procedure Protection.....   | 7         |
| <b>Subchapter 2 Concrete Form of Private Rights Procedure Protection in the Government Bailout Decision.....</b>                         | <b>8</b>  |
| Section 1 Hearing procedure in Decision to Protect Private Rights.....   | 8         |
| Section 2 Information Disclosure to Protect Private Rights .....   | 10        |
| Section 3 Public Interest Litigation and Private Rights Protection .....   | 12        |
| Section 4 Judicial Review and Protection of Private Rights.....  | 13        |
| <b>Subchapter 3 The Significants of Private Rights Procedure Protection in the Government Bailout Decision.....</b>                      | <b>13</b> |
| <b>Chapter 2 Research on Private Rights Procedure Protection in the Government Bailout Decision Overseas .....</b>                       | <b>15</b> |
| <b>Subchapter 1 Research on Hearing Practice of the Executive Decision in the Government Bailout Decision Overseas.....</b>              | <b>15</b> |
| Section 1 Application Scope of Formal Hearing Practice of the Executive Decision .....   | 15        |
| Section 2 The Legislative Practise in Informal Hearing Practice of the Executive Decision.....   | 16        |
| <b>Subchapter 2 Research on Administrative Remedies of Private Rights Procedure Protection in Information Disclosure in the</b>          |           |

|                     |  |           |
|---------------------|--|-----------|
|                     | <b>Government Bailout Decision Overseas.....</b>                       | <b>17</b> |
| <b>Subchapter 3</b> | <b>Research on Public Interest Litigation and Private Rights</b>       |           |
|                     | <b>Protection in the Government Bailout Decision Overseas.....</b>     | <b>19</b> |
| <b>Subchapter 4</b> | <b>Research on the Standard of Judicial Review in Government</b>       |           |
|                     | <b>Bailout Decision Overseas.....</b>                                  | <b>21</b> |
| <b>Chapter 3</b>    | <b>Current Situation and Perfection of Private Rights</b>              |           |
|                     | <b>Procedure Protection in Government Bailout Decision.....</b>        | <b>24</b> |
| <b>Subchapter 1</b> | <b>Perfection of Hearing Procedure of The Executive Decision .....</b> | <b>24</b> |
| Section 1           | Current Situation of Our Country's Hearing in the Executive            |           |
|                     | Decision .....   | 24        |
| Section 2           | Perfection of Hearing Procedure in the Executive Decision .....        | 25        |
| <b>Subchapter 2</b> | <b>Current Situation and Choice of Mode of Information Disclosure</b>  |           |
|                     | <b>Remedies .....</b>  | <b>27</b> |
| <b>Subchapter 3</b> | <b>The Current Situation of Our Country's Public Interest</b>          |           |
|                     | <b>Litigation and Expansion of the range of Suitable Plaintiff for</b> |           |
|                     | <b>Public Interest Litigation.....</b>                                 | <b>29</b> |
| Section 1           | Current Situation of Public Interest Litigation.....                   | 29        |
| Section 2           | Expansion of the rang of Suitable Plaintiff for Public Interest        |           |
|                     | Litigation.....  | 30        |
| <b>Subchapter 4</b> | <b>The Current Situation and perfection of Judicial Review</b>         |           |
|                     | <b>Standard.....</b>   | <b>31</b> |
| Section 1           | Current Situation of Judicial Review Standard.....                     | 31        |
| Section 2           | Perfection of Judicial Review Standard in The Executive Decision       | 32        |
|                     | <b>Conclusion .....</b>  | <b>34</b> |
|                     | <b>Bibliography .....</b>  | <b>36</b> |
|                     | <b>Acknowledgement .....</b>   | <b>42</b> |

## 引言

市场经济体制有其自身无法克服的缺陷，而经济危机则是市场经济无法克服的问题之一。自 1929 年的“大萧条”至 2008 年的全球金融海啸，不仅展示了经济危机的破坏性，同时使人们意识到市场经济条件下经济危机是不可避免的。“大萧条”向我们说明了市场完全通过“自愈”摆脱危机是不可能的，国家干预这只“有形之手”得到了人们重视，凯恩斯也为其找到了理论上的支持。

经济危机是人为发展而形成的公共危机，当危机来临时任何一个人或是社会团体组织都无法置身事外，也都无法依靠独自的力量摆脱经济危机。此时，人们更愿意寄希望于拥有强大经济实力以及政治权力的政府。政府可以利用手中政权力量对经济危机作出宏观、快速、有效的反应，此时国家干预就成为市场经济的“救命稻草”。但是由于人们对经济危机的恐慌，使得政府手中的权力得到了放大，人们对于政府如何运用手中的权力也失去了警惕性，政府运用权力时所产生的错误几率也会随之上升。经济学的公共选择学派借用“理性经济人”的假设分析了政府及其官员的行为特征，得出了“政府失灵”理论（government failure），说明了政府运用权力存在失误的可能。有关政府救市法治化研究也越来越得到人们的重视。

近些年来，理论界关于政府救市的“正当性”争论一直不止，但是实践中各国政府救市行为也一直未止，因此对于政府救市“正当性”的争论已经不具有太大意义。虽然政府救市法治化研究在国内仍处于起步阶段，但是仍然有学者从不同的角度对政府救市法治化提出了自己的看法，如杨海坤教授在《国际金融危机背景下我国行政权的运行和规制——以政府救市为例》提出了政府救市应当遵循行政法治的原则、薛克鹏副教授在《政府救市行为的法律性质及法治化模式》<sup>①</sup>、以及《政府救市行为的反思及法

<sup>①</sup> 薛克鹏. 政府救市行为的法律性质及法治化模式[A]. 李明发. 安徽大学法律评论(1) [C]. 合肥: 安徽大学出版社, 2010:40-44.

律控制》<sup>①</sup>二文中都提到了政府救市的法律性质及其法律规制。以往的研究成果大多都未曾注意到政府救市对私权的影响，主要是因为大多数学者认为政府救市是代表社会公共利益，不应将公权与私权绝对对立。但是并不能以此放松对政府权力的控制，剥夺公民对政府权力的监督权。同时，危机中个人利益为社会利益作出了必要的牺牲，社会应当从其他方面对个人利益作出一定的补偿，否则就形成了多数人的暴政。由于政府救市决策行为有着极大的不确定性难以控制，且对社会公共利益以及社会各主体的私益将产生深远的影响，而世界各国在实践中对政府救市过程的其他环节有着较为全面的监督。故此，本文以政府救市决策中的私权保护为重点，通过构建各种有效地程序以保障政府救市中的私权。

---

<sup>①</sup> 薛克鹏. 政府救市行为的反思及法律控制[J]. 上海财经大学学报, 2010, (12):34-41.

## 第一章 政府救市决策中私权保护的程序保障概述

### 第一节 政府救市决策中私权保护程序保障内涵、原因及特点

#### 一、程序保障之内涵

政府救市是指由于社会经济结构不平衡、经济运行不稳定进而引发社会整体或局部经济危机时，国家从社会经济的宏观和总体角度，运用计划、各项经济政策及调节手段，引导、约束社会经济，以期恢复社会经济自身的正常运行，使市场价值规律能够发挥其应有作用。政府救市行为本质上来讲，是特殊时期的国家宏观调控行为。邹焕聪在《论行政私法行为的法律性质——兼及金融危机背景下政府救市行为的分析》一文中提出了行政私法行为性质的判断标准，即判断具体行为的性质时，要考虑行为的主体是公法主体还是私法主体、行为的目的是公共利益还是私人利益、行为的内容是行政义务还是民事义务，只有同时考虑这三方面的因素，才可能较为准确的认识行为的具体性质。<sup>①</sup>因而政府救市行为同时也是一种公权行为。对于公权力的限制，以及对私权的保护历来是法治国家所关注的问题之一，尤其是在政府救市这一极公权力极度膨胀的时期，对于私权的保护更加引起人们的关注。

政府救市行为可以分为决策行为、执行行为、监督行为等，执行行为以及监督行为各国都已经建立了相对完善的保障机制。政府救市决策行为是政府救市的第一步，将会对私权产生深远的影响。然而，对于政府救市决策行为的法律规制却是难以进行的。由于政府救市决策行为具有迅速性、不确定性，很难对政府救市决策行为进行有效的约束。但是，英美法系国家历来强调的程序正义却是为约束政府救市决策行为提供了一条出路。程序是以看得见的正义展现在世人面前，加强政府救市决策中有效地程序保障将会对私权的保护有重要的意义。政府救市决策中私权保护的程序保障将围绕政府救市决策中相关程序以期达到保护私权的目的。

---

<sup>①</sup> 邹焕聪. 论行政私法行为的法律性质[J]. 行政法学研究, 2010, (1). 88.

## 二、程序保障之原因

公法与私法的划分是欧洲大陆所特有的一种法律传统。<sup>①</sup>由此而产生了公权<sup>②</sup>与私权的有关问题。政府救市决策中的公权力具有一定的特殊性，因此强调对政府救市决策中公权力的约束。

（一）政府救市决策中的公权力具有不确定性。决策行为本身是难以确定的，政府会根据实际情况而制定相应的对策做出不同的决定。然而实际情况本身就是不确定的，因而政府救市的决策行为也是难以确定的。政府在制定救市决策的过程中公权力的运用是难以确定的。

（二）突显社会公共利益的价值取向。经济危机是人为发展所产生的公共危机，公共危机所危害的是整个社会的公共利益，任何社会个体甚至是国家都无法置身事外。按照马克思主义的国家学说看，“国家是社会在一定发展阶段上的产物；国家是表示：这个社会陷入了不可解决的自我矛盾，分裂为不可调和的对立面而又无法摆脱这些对立面。而为了是这些对立面，这些经济利益相互冲突的阶级，不致在无谓的斗争中把自己和社会消灭，就需要有一种表面上驾于社会之上的力量，这种力量应当缓和冲突，把冲突保持在‘秩序’的范围内，这种从社会中产生但又自居于社会之上并且日益同社会脱离的力量，就是国家”<sup>③</sup>这说明国家具有公共性，缓和冲突保持秩序是它产生的最初动机和目的。社会的公共危机使得人们陷入恐慌，这种恐慌与国家产生的最初原因有着相似的特点。社会的各个阶层都不希望看到社会被毁灭，因此政府在救市过程中所运用的权力必须以社会公共利益为首要的价值取向，相应的公权力也就突破了传统的政治性的特征。

（三）政府权力的综合性。政府在救市过程中会综合运用多种权力，不仅具有近代社会政府秩序下通常采用的直接强制手段。重要的是政府会依赖其自身强大的经济实力引导市场走向，有学者称之为市场权力（market

<sup>①</sup> [美]约翰·亨利·梅利曼. 大陆法系——西欧拉丁美洲法律制度介绍[M]. 顾培东. 禄正平译, 北京: 知识出版社, 1984. 106.

<sup>②</sup> 在本文中, 如无特别说明, 所使用的权利概念是指在与权力相对立的意义上的私权. 权利与私权为同义语, 权力与公权为同义语.

<sup>③</sup> 马克思, 恩格斯. 马克思恩格斯选集(第四卷)[M]. 北京: 人民出版社, 1972. 166.



Degree papers are in the "[Xiamen University Electronic Theses and Dissertations Database](#)". Full texts are available in the following ways:

1. If your library is a CALIS member libraries, please log on <http://etd.calis.edu.cn/> and submit requests online, or consult the interlibrary loan department in your library.
2. For users of non-CALIS member libraries, please mail to [etd@xmu.edu.cn](mailto:etd@xmu.edu.cn) for delivery details.

厦门大学博硕士论文摘要库